

форм расширения традиционных предложений на любом туристическом направлении, в том числе и сельском.

## ЛИТЕРАТУРА

1. О некоторых вопросах осуществления деятельности в сфере агроэкотуризма: Указ Президента Республики Беларусь от 27.03.2008 № 185 // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. – 2008. – № 8. – 2/885.
2. Ерчак, О.В. Туризм в Республике Беларусь: актуальные направления развития / О.В. Ерчак // Экономический бюллетень. – 2007. – № 6. – С. 77 – 89.
3. Квартальнов, В.А. Экономика туризма: учебник / В.А. Квартальнов. – М.: Финансы и статистика. – М., 2001. – 185 с.
4. Зорин, И.В. Туризм как вид деятельности: учебник для вузов / И.В. Зорин. – М.: Финансы и статистика, 2005. – 173 с.

## ПРАКТИЧЕСКИЕ ПРОБЛЕМЫ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ДОГОВОРА КОМПЛЕКСНОЙ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ЛИЦЕНЗИИ (ФРАНЧАЙЗИНГА) В ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

*Клименко К. С.*

Франчайзинг – одна из новых для белорусской практики технологий ведения бизнеса. Эта специфическая система взаимоотношений заимствована законодателем Республики Беларусь главным образом из США, Великобритании и России и юридически закреплена в Гражданском кодексе Республики Беларусь (далее – ГК) с терминологией «комплексная предпринимательская лицензия».

Основным нормативным правовым актом, регулирующим франчайзинг, является ГК, который содержит главу 53 «Комплексная предпринимательская лицензия (франчайзинг)». Следует отметить, что до 26 февраля 2005 г. договор франчайзинга мог заключаться только в случаях, предусмотренных законодательством, т.е. в случаях, которые фактически отсутствовали. 26 февраля 2005 г. вступил в силу Закон Республики Беларусь от 18.08.2004 № 316-З «О внесении дополнений и изменений в Гражданский кодекс Республики Беларусь по вопросам регистрации недвижимого имущества, состава участников ассоциаций и союзов, комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга), правового режима имущества крестьянского (фермерского) хозяйства». Этот нормативный правовой акт положил начало детальной регламентации отношений, возникающих в сфере франчайзинга.

Таким образом, франчайзинг является достаточно новым для белорусского законодателя договором. При этом данный договор не получил достаточного распространения. Рассмотрим основные проблемы, с которыми сталкиваются субъекты хозяйствования, желающие заключить или уже заключившие такие договоры.

Согласно пункту 1 ст. 910 ГК по договору комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга) одна сторона (правообладатель) обязуется пре-

доставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на определенный в договоре франчайзинга срок либо без указания срока комплекс исключительных прав (лицензионный комплекс), включающий право использования фирменного наименования правообладателя и нераскрытой информации, в том числе секретов производства (ноу-хау), а также других объектов интеллектуальной собственности (товарного знака, знака обслуживания и т.п.), предусмотренных договором франчайзинга, для использования в предпринимательской деятельности пользователя.

Следует обратить внимание на то, что право использования фирменного наименования правообладателя и нераскрытой информации, в том числе секретов производства (ноу-хау), является обязательным элементом лицензионного комплекса, передаваемого по договору франчайзинга. Иные объекты интеллектуальной собственности (изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, компьютерные программы и т.д.) могут быть включены в лицензионный комплекс, если это предусмотрено договором франчайзинга. На наш взгляд, это делает невозможным заключение договора франчайзинга, который не содержит передачи права на использование секретов производства, при этом «такие секреты могут и вовсе отсутствовать, к примеру, если речь идет о франшизе на розничную торговлю» [1].

Кроме того, в соответствии с п. 3 ст. 910 ГК право на заключение договора франчайзинга имеют только коммерческие организации и индивидуальные предприниматели. Однако на практике индивидуальный предприниматель не может заключать договор франчайзинга в качестве правообладателя, т.к. право на использование фирменного наименования является обязательным элементом лицензионного комплекса, а в соответствии с законодательством нашей страны такое понятие, как «фирменное наименование», может относиться только к юридическим лицам (ст. 1013, 1015 ГК).

В соответствии со ст. 910<sup>5</sup> ГК договором франчайзинга могут быть предусмотрены ограничения прав сторон относительно возможности конкурирования на определенном рынке и т.п. Исходя из содержания данной нормы можно сделать вывод, что стороны могут ограничить друг друга в конкурентной борьбе.

Применение вышеназванной статьи создает коллизию с нормами главы 4 Закона Республики Беларусь «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» от 10.12.1992 № 2034-ХІІ, согласно которым запрещается и в установленном порядке признается недействительным заключение и осуществление в любой форме соглашений (согласованных действий) между субъектами хозяйствования, если это имеет целью или результатом раздел рынка по территориальному признаку, по видам сделок, по видам, объему товаров, исключение или ограничение доступа на товарный рынок других хозяйствующих субъектов; подконтрольность реализации товаров на товарном рынке и т.д. Для этого закона характерно то, что он не предусматривает исключений, которые относились бы к договору комплексной предпринимательской лицензии.

Следовательно, беря во внимание то обстоятельство, что предписания вышеназванного Закона носят императивный характер, а нормы главы 53 ГК – диспозитивный, считаем, что правовая коллизия будет разрешена в пользу антимо-

нопольного законодательства и может повлечь недействительность соответствующих условий договоров франчайзинга.

Согласно статье 910<sup>6</sup> ГК, правообладатель несет субсидиарную ответственность по предъявляемым к пользователю требованиям о несоответствии качества товаров (работ, услуг), продаваемых (выполняемых, оказываемых) пользователем по договору франчайзинга, качеству аналогичных товаров (работ, услуг), продаваемых (выполняемых, оказываемых) непосредственно правообладателем. По требованиям, предъявляемым к пользователю как к изготовителю продукции (товаров) правообладателя, правообладатель отвечает солидарно с пользователем. При этом нормы об ответственности правообладателя за деятельность пользователя определены как императивные и условиями заключенного договора изменены быть не могут.

Одни авторы соглашались с данной позицией законодателя, обосновывая ее «экономической сущностью франчайзинга и характером взаимоотношений между правообладателем и пользователем» [2]. Другие, наоборот, критикуют, указывая, что стороны, по договору франчайзинга, являются «самостоятельными субъектами, как в экономическом, так и в правовом плане и определенное влияние правообладателя на деятельность пользователя (тем более не в рамках любых договоров франчайзинга) не изменяет такое положение» [3].

Также необходимо упомянуть еще один немаловажный момент. Его суть заключается в том, что четкое урегулирование в ГК взаимоотношений сторон по договору комплексной предпринимательской лицензии не предусматривает одну из важнейших обязанностей правообладателя – обязанность по предварительному раскрытию информации о франшизе. Данная обязанность подразумевает, что правообладатель перед тем, как заключить договор франчайзинга, предоставляет пользователю следующие сведения:

- информацию о правообладателе (название, адрес, торговая марка, используемая при эксплуатации франшизы);
- данные о сроке и опыте использования франшизы;
- «историю судебных тяжб» с информацией обо всех судебных процессах, связанных с франчайзером и его должностными лицами;
- данные обо всех существующих пользователях, а также о франчайзи, расторгнувших франчайзинговый договор с указанием причин расторжения;
- данные об интеллектуальной собственности, права пользования которой передаются лицензией, а также размера территории, на которой она действует;
- финансовые аспекты франчайзингового договора, включая данные о размере платежей, размеры инвестиций в предприятие франчайзи;
- условия расторжения и продолжения договора, уступки прав и обязанностей по договору.

Так, законодательства европейских стран закрепляют обязанность франчайзера предоставить будущему франчайзи исчерпывающую и правдивую информацию о распространяемом бизнесе до заключения договора франчайзинга (Франция, Испания и Италия).

Подводя итог всему вышеизложенному, следует отметить, что с момента вступления в силу изменений в ГК в 2005 г., положивших начало «эпохе франчайзинга» в нашей стране, на территории Республики Беларусь было заключено более 70 договоров франчайзинга. По мировым меркам это цифра, безусловно, ничтожна (к примеру, в России – более 5000, в Великобритании – более 34000, в США – более 250000), однако, не следует забывать, что развитие франчайзинга в нашем государстве находится в данный момент на начальном этапе. С учетом вышеизложенного в Республике Беларусь, на наш взгляд, необходимо сформировать законодательство, которое не будет «сковывать его движений» и не будет мешать использованию его преимуществ в полной мере. При совершенствовании правового регулирования комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга) в нашей стране следует использовать законодательный опыт таких зарубежных стран как США, Англия, Франция, Испания, Италия, Россия, Украина, где данный договор широко применяется субъектами хозяйствования, что способствует развитию не только бизнеса, но и экономики страны в целом.

#### ЛИТЕРАТУРА

1. Алейников, Д. Договор франчайзинга как метод развития бизнеса / Д. Алейников [Электронный ресурс] Режим доступа: <http://www.zis.by/articles/0003692/>. – Дата доступа: 25.01.2012.
2. Сесицкий, Е.П. Заключение и исполнение договоров комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга): практика правоприменения и актуальные проблемы совершенствования законодательства / Е.П. Сесицкий // ИБ «Консультант Плюс» [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2012.
3. Беляева, Т.А. Договор франчайзинга: проблемы и коллизии в законодательстве / Т.А. Беляева // ИБ «Консультант Плюс» [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2012.

#### **ДЕЛИКТНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА: ОПЫТ КОДИФИКАЦИИ ГРАЖДАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА БССР В 60-Е ГОДЫ XX ВЕКА**

*Ковалевская Ю. И.*

В Преамбуле действующей Конституции Республики Беларусь подчеркиваются идея многовековой истории белорусской государственности, взаимосвязь истории и современности. Существенное влияние на состояние современной правовой системы Беларуси оказало развитие законодательства в советский период. При этом особое место в отечественной истории государства и права принадлежит 60-м годам XX в., когда сложились все необходимые предпосылки и условия для реализации первого национального опыта создания «экономической конституции» республики – Гражданского кодекса БССР 1964 г. (далее – ГК БССР 1964 г.) [1].